ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80, 44-79-30, 39-29-54

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №26-К-04-12

Резолютивная часть решения оглашена 15.08.2012 г. Астрахань

Полный текст решения изготовлен 28.08.2012

Комиссия Астраханского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<…….> – заместитель руководителя Управления,

Члены комиссии:

<……..> – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

<……> - главный специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

<……..> - специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии представителя мэра г.Астрахани <…….>, представителей Управления по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани <…….>представителя Управления по коммунальному хозяйству и благоустройству администрации г.Астрахани <……..> в отсутствие представителей МУП г.Астрахани «Астрводоканал» и Регионального объединения работодателей Астраханской области (сведения о надлежащем уведомлении в деле имеются), рассмотрев дело №26-К-04-12, возбужденное по признакам нарушения мэром г.Астрахани (адрес: 414000, г.Астрахань, ул.Чернышевского, 6) п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

21.02.2012 В Астраханское УФАС России поступило обращение Регионального межотраслевого объединения работодателей Астраханской области от 20.02.2012 №15 о нарушении антимонопольного законодательства администрацией г.Астрахани при издании муниципального акта - постановления мэра г.Астрахани от 25.04.2011 №3096-м «О лимитах водопотребления и водоотведения абонентам МУП г.Астрахани «Астрводоканал».

В результате рассмотрения данного обращения было установлено следующее.

П.71 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в РФ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 №167, правом устанавливать лимиты водопотребления и водоотведения абонентам водно-канализационного хозяйства наделены органы местного самоуправления.

Мэр г.Астрахани, в соответствии с ч.1 ст.51 Устава г.Астрахани, утвержденного Решением Городского Совета г.Астрахани от 06.06.2004 №52/а, наделяется собственными полномочиями по решению вопросов местного значения, а следовательно, в силу ст.ст.34, 36 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ», является органом местного самоуправления.

Постановлением мэра г.Астрахани от 25.04.2011 №3096-м «О лимитах водопотребления и водоотведения абонентам МУП г.Астрахани «Астрводоканал» утверждено Положение о порядке установления лимитов водопотребления и водоотведения абонентам, получающим питьевую воду из систем коммунального водоснабжения и отводящим сточные воды в системы канализации г.Астрахани

Астраханской области (далее – Положение о лимитах).

При этом абонентами, в силу п. 1 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в РФ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 №167, являются юридические лица, а также предприниматели без образования юридического лица, имеющие в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении объекты, системы водоснабжения и (или) канализации, которые непосредственно присоединены к системам коммунального водоснабжения и (или) канализации, заключившие с организацией водопроводно-канализационного хозяйства в установленном порядке договор на отпуск (получение) воды и (или) прием (сброс) сточных вод.

П.3 Положения о лимитах установлен порядок определения лимитов водопользования (водопотребления и водоотведения) абонентам водно-канализационного хозяйства.

В соответствии с п.3.1 Положения о лимитах на абонентов возложена обязанность представить в МУП г.Астрахани «Астрводоканал», с целью установления технически обоснованного лимита водопотребления и водоотведения, архитектурную съемку для определения границ балансовой принадлежности масштабом 1/500 в 4 экземплярах.

Порядок разработки, согласования и утверждения лимитов на отпуск питьевой воды и прием сточных вод регулируется Инструкцией по лимитированию и регулированию отпуска питьевой воды промышленным предприятиям, утвержденной приказом Минжилкоммунхоза РСФСР от 03.02.1984 №65 (далее – Инструкция по лимитированию).

П.2.4 данной Инструкции установлен закрытый, исчерпывающий перечень документов и сведений, которые абонент представляет предприятию водно-канализационного хозяйства для установления ему лимитов, а именно:

- расчет водохозяйственного баланса;

- структурную схему водоснабжения;

- план организационно-технических мероприятий по рациональному использованию воды.

Требование о представлении абонентом архитектурной съемки для определения границ балансовой принадлежности масштабом 1/500 Инструкцией по лимитированию не установлено.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в том числе запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим

субъектам.

Таким образом, Положением о лимитах на хозяйствующих субъектов незаконно наложена обязанность предоставления дополнительных документов для определения лимитов водопользования и водоотведения.

На рассмотрении дела представитель мэра г.Астрахани пояснил, что Инструкция по лимитированию не является нормативным правовым актом и не может регулировать правоотношения, связанные с определением лимитов отпуска воды абонентам водно-канализационного хозяйства, поскольку фактически прекратила свое действие.

Представитель МУП г.Астрахани «Астрводоканал» <……..>, присутствовавшая на заседании Комиссии Астраханского УФАС России (далее – Комиссия) 14.06.2012 пояснила, что архитектурная съемка масштабом 1:500 необходима для определения балансовой принадлежности сетей водно-канализационного хозяйства конкретному абоненту. Такая съемка является, по существу, структурной схемой водоснабжения, которую, в соответствии с п.2.4 Инструкции по лимитированию, должен представить абонент для установления лимитов водопользования.

Наличие архитектурной съемки позволяет точно установить границы балансовой принадлежности сетей водно-канализационного хозяйства, поэтому МУП г.Астрахани «Астрводоканал» полагает необходимым предоставление абонентом такой съемки совместно с заявлением об установление лимитов водопользования и водоотведения.

Представитель Управления по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани сообщил, что данное Управление ведет дежурную карту города в масштабе 1:500 и по запросам заявителей бесплатно предоставляет копии планшетов для дальнейшего составления актов раздела границ балансовой принадлежности по сетям водно-канализационного хозяйства,

Также, представитель Управления по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани пояснил, что Управление не располагает планшетами съемки масштабом 1:500 для всей территории города Астрахани.

Комиссия, выслушав представителей ответчика и третьих лиц, полагает, что высказанные доводы не свидетельствуют об отсутствии в действиях мэра г.Астрахани нарушения антимонопольного законодательства.

Инструкция по лимитированию утверждена нормативным правовым актом – приказом Минжилкоммунхоза РСФСР от 03.02.1984 №65, который действует на всей территории Российской Федерации. При этом, данный нормативный акт не отменен и применяется в настоящее время, о чем свидетельствует сложившаяся судебная практика (например: постановление ФАС Поволжского округа от 22.12.2011 по делу №А55-3161/2011).

Лица, участвующие в рассмотрении дела, не сообщили о наличии иных норм федерального законодательства, предоставляющих организации водно-канализационного хозяйства право требовать архитектурную съемку у абонента

при установлении ему лимитов.

Более того, единственным действующим в настоящее время документом, регулирующим правоотношения в сфере установления лимитов водопользования является именно Инструкция по лимитированию, которая не устанавливает обязанности абонента при обращении в организацию водно-канализационного хозяйства для определения и установления ему лимитов представлять архитектурную съемку масштабом 1:500.

В соответствии с Инструкцией по лимитированию для установления лимита на отпуск воды абонент представляет предприятию водно-канализационного хозяйства структурную схему водоснабжения, при этом, данная Инструкция не предъявляет каких-либо требований к составу, оформлению или реквизитам структурной схемы водоснабжения.

Требуемую архитектурную съемку масштабом 1:500 выдает Управление по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани, действуя в рамках Административного регламента администрации г.Астрахани по предоставлению муниципальной услуги «Организация приема граждан и юридических лиц, обеспечение своевременного и полного рассмотрения обращений, принятие по ним решения и направление ответов заявителям в Управлении по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани», утвержденного постановлением администрации г.Астрахани от 21.12.2011 №11963 (далее – Регламент).

В соответствии с п.2.4.2 Регламента процедура предоставления муниципальной услуги завершается путем направления ответа или отказа по существу обращения заявителя и получения заявителем результата рассмотрения обращения в письменной или устной форме или в форме электронного документа.

Таким образом, абонент для установления лимитов обязан прежде всего обратиться в Управление по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани, получить муниципальную услугу, и лишь затем направить полученные документы в МУП г.Астрахани «Астрводоканал» для установления лимитов водопользования и водоотведения.

Учитывая тот факт, что представитель Управления по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани на заседании Комиссии пояснил, что данный орган местного самоуправления не располагает планшетами съемки для всей территории города Астрахани, следовательно, некоторые абоненты при обращении в МУП г.Астрахани «Астрводоканал» не смогут получить и представить архитектурную съемку масштабом 1:500.

В соответствии с письмом Управления по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани от 03.04.2012 №3084 данное Управление ведет дежурную карту города в масштабе 1:500 на основании исполнительной съемки построенных объектов и корректировки топосъемки, которую могут выполнять специализированные организации, имеющие допуски на указанные виды работ, т.е. Управление по строительству, архитектуре и градостроительству администрации г.Астрахани данные виды работ выполнять не может.

Абонент, которому отказано в предоставлении копии архитектурной съемки масштабом 1:500, в таком случае, может либо обратиться к организации, которая имеет допуск к выполнению исполнительной съемки построенных объектов и корректировки топосъемки, либо представить в МУП г.Астрахани «Астрводоканал» заявление на определение лимитов водопользования о водоотведения без приложенной архитектурной съемки масштабом 1:500.

В этом случае, в соответствии с п.3.6 Положения о лимитах, лимит таким абонентам будет установлен на уровне 80-90% от общего объема фактически забранной или сброшенной воды за предшествующий учетный период.

При этом, плата за сверхлимитное потребление воды, в соответствии с п.5.2-5.3 Положения о лимитах, взимается с абонентов в пятикратной размере, а за сверхлимитное водоотведение – в трехкратном размере. Установление заниженных лимитов водопотребления и водоотведения влечет за собой взимание повышенной платы за сверхлимитное водопотребление и водоотведение.

Также Комиссия не может принять довод представителя МУП г.Астрахани «Астрводоканал» о тождестве архитектурной съемки масштабом 1:500 и структурной схемы водоснабжения, поскольку доказательству этому на заседании Комиссии не представлено.

Таким образом, требование к хозяйствующим субъектам о представлении ими при обращении в МУП г.Астрахани «Астрводоканал» за установлением лимитов водопользования и водоотведения архитектурной съемки масштабом 1:500 препятствует осуществлению данными хозяйствующими субъектами своей деятельности, о чем также свидетельствует факт обращения с жалобой в Астраханское УФАС России заявителя – Регионального объединения работодателей Астраханской области.

В силу п.17 ст.4 Закона о защите конкуренции установление органами местного самоуправления требований к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством РФ, является признаком ограничения конкуренции.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в том числе запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим субъектам.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что мэр г.Астрахани, приняв муниципальный акт - постановление от 25.04.2011 №3096-м «О лимитах водопотребления и водоотведения абонентам МУП г.Астрахани «Астрводоканал», которым установил требования к хозяйствующим субъектам, необоснованно препятствующие осуществлению ими хозяйствующей деятельности, нарушил п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

В связи с рассмотрением обстоятельств дела по существу, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 27.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать мэра г.Астрахани нарушившим пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части издания муниципального акта - постановления мэра г.Астрахани от 25.04.2011 №3096-м «О лимитах водопотребления и водоотведения абонентам МУП г.Астрахани «Астрводоканал», которым установлены требования к хозяйствующим субъектам, необоснованно препятствующие осуществлению ими хозяйственной деятельности.

2. Выдать мэру г.Астрахани предписание о устранении нарушения антимонопольного законодательства, для чего:

- не позднее 1 месяца с момента получения данного решения внести изменения в постановление мэра г.Астрахани от 25.04.2011 №3096-м «О лимитах водопотребления и водоотведения абонентам МУП г.Астрахани «Астрводоканал»;

- не позднее 5 рабочих дней с момента вступления акта в законную силу, направить данный документ в Астраханское УФАС России.

3. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства по делу №26-К-04-12, возбужденному в отношении мэра г.Астрахани, а также основания для принятия мер по обеспечению конкуренции отсутствуют.

Председатель комиссии <……>

Члены Комиссии <……..>

<……>

<……>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа ч.2 ст.19.5 кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к административной ответственности не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.